

Identificació de l'expedient

Resolució del procediment de tutela de drets núm. PT 21/2019, instat contra l'Institut Català de la Salut i Gestió de Serveis Sanitaris.

Antecedents

1.- En data 10/05/2019 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades una reclamació formulada pel senyor (...) (...) (en endavant, persona reclamant) contra el Departament de Salut de l'Administració de la Generalitat, per la presumpta desatenció de la sol·licitud que presentà davant aquest Departament, en exercici del dret d'accés previst a l'article 15 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27/4, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes. En data en data 14/06/2019 l'Agència Espanyola de Protecció de Dades (en endavant, AEPD) va remetre el mateix escrit de reclamació.

En l'escrit de reclamació la persona reclamant manifestava la seva queixa pel fet de no haver rebut resposta davant la sol·licitud d'accés a la informació referent a la identitat de les persones que havien accedit a la seva història clínica (en endavant, HC). Entre la documentació que aportava figurava la següent:

- La sol·licitud d'accés de la que porta causa el present procediment, que va tenir entrada en el Departament de Salut en data 1/02/2019, mitjançant la qual sol·licitava informació sobre la identitat de les persones que havien accedit a la seva HC a través dels aplicatius E-CAP i SAP-ARGOS Assistencial. En aquesta sol·licitud també demanava una còpia de la seva HC, així com informació sobre les finalitats del tractament, les categories de dades tractades i els destinataris o categories de destinataris de les seves dades.
- Un escrit que la persona reclamant va remetre al CatSalut en data 19/02/2019 davant la resposta que hauria rebut de l'ens públic en data 12/02/2019, mitjançant el qual escrit aclaria que la seva sol·licitud d'accés també venia referida a la identitat de les persones que havien accedit a la seva HC a través de l'aplicatiu SAP-ARGOS, dels hospitals següents: l'Hospital Universitari Arnau de Vilanova, de Lleida, l'Hospital Comarcal del Pallars, l'Hospital Universitari Santa Maria, de Lleida, i l'Hospital Fundació Sant Hospital de la Seu d'Urgell.
- Un ofici de data 25/03/2019 del CatSalut, on s'assenyalava el següent:

"En relació amb la vostra sol·licitud de data 12 de febrer del 2019, us comuniquem que:

Hem procedit a sol·licitar a les diferents entitats la traçabilitat que vostè ens demana. Com és possible que tinguem demores, us informem que hem procedit a l'extracció

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

de la traçabilitat des d'Història Clínica Compartida de Catalunya, pendent de les que realitzin les entitats.

També avui fem un recordatori perquè es realitzi l'extracció de traçabilitat.

Adjuntem la traçabilitat d'HCC. (...)"

- El doc. núm. 8 correspondria a la "traçabilitat d'HCC" que el CatSalut hauria remès a la persona reclamant junt amb l'ofici de data 25/03/2019. En el llistat figuren tres registres, que sembla correspondre a un accés efectuat en data 01/09/2018 des del CAP Salou a la informació referent al curs clínic i a un resum de la història Clínica Compartida de Catalunya (en endavant, HC3).

2.- Per mitjà d'ofici de data 22/05/2019 l'Autoritat va donar trasllat de la reclamació al delegat de protecció de dades de Salut (en endavant, DPD de Salut), per ser aquest el designat per totes les entitats reclamades -tret d'una a la qual es fa referència més endavant-, a fi que respongués en el termini d'un mes, seguint el tràmit previst a l'article 37.2 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals (en endavant, LOPDGDD).

3.- En data 27/06/2019 va tenir entrada la resposta del DPD de Salut, mitjançant la qual aportaven un document d'excel amb la traçabilitat corresponent als accessos a l'HC de la persona reclamant efectuats des de l'Hospital Arnau de Vilanova de Lleida, i un document de data 03/04/2019 de la Gerència Territorial de Lleida de l'institut Català de la Salut (en endavant, ICS), en el que s'assenyala, entre d'altres, que: *"tots els accessos s'han realitzat amb una finalitat assistencial i que, per tant, estan justificats"*.

4.- Un cop analitzada la documentació remesa pel DPD de Salut, l'Autoritat considerà oportú tramitar el procediment de tutela, i procedir al tràmit d'audiència. De conformitat amb l'article 5.b) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat, per mitjà d'ofici de data 01/07/2019 l'Autoritat concedí al Departament de Salut un termini de 15 dies per tal que formulés les alegacions que estimés pertinents.

5.- En data 05/08/2019 va tenir entrada a l'Autoritat un escrit del DPD de Salut, mitjançant el qual posava de manifest, entre d'altres, el següent:

"A. Per un error en l'extracció de la traçabilitat, l'ICS ens ha informat que l'excel tramés el passat dia 27/06/2019 no correspon als accessos de la persona interessada.

B. L'interessat té a la seva disposició mitjançant el visualitzador de La Meva Salut – <https://lamevasalut.gencat.cat>, accés a la informació a la qual fa referència tal i com disposa l'article 13.2 de la LOPDGDD.

C. Degut a l'especial configuració del cas, incloent diverses entitats en el mateix escrit, aquesta Oficina ha iniciat les gestions per obtenir la informació corresponent i enviar la informació de forma organitzada.

1. En data 03/07/2019, l'Oficina del DPD de Salut li va donar trasllat de la reclamació al Coordinador de Protecció de Dades de l'ICS per recopilar la informació i redactar la resposta corresponent.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

En data 29/07/2019, el Coordinador de Protecció de Dades de l'ICS va facilitar parcialment la documentació requerida i es va emetre un segon requeriment per part d'aquesta Oficina. En data 5 d'agost de 2019, l'ICS va donar resposta a aquest segon requeriment.

S'adjunta:

- Annex 1, còpia de la traçabilitat de referència de la persona interessada relativa a ECAP*
- Annex 2, còpia de la traçabilitat de referència de la persona interessada relativa a SAP-ARGOS- ARNAU de VILANOVA*

Paral·lelament, considerant que la informació remesa per l'ICS no incorporava els centres dependents de Gestió Serveis Sanitaris ("GSS") (i.e. Hospital Comarcal del Pallars i l'Hospital Universitari de Santa Maria, de Lleida), tot i fer ús del programa SAP-ARGOS, aquesta Oficina en data 5 d'agost de 2019 ha requerit a la Coordinadora de Dades de GSS per tal de remetre la informació a l'Oficina i poder enviar la documentació complerta d'aquelles entitats que estan adherides al DPD de Salut.

2. No consta a data d'avui que se li hagi tramés cap informació al ciutadà, atenent que la mateixa encara no s'ha recopilat adequadament.

3. Veure documents adjunts com Annexos 1 i 2 indicats més amunt.

4. L'entitat Hospital Fundació Sant Hospital de la Seu d'Urgell no ha designat a la Fundació TICSALUT com a delegat de protecció de dades.

Altresí. Atenent a l'especial configuració d'aquest cas, on s'incorporaven diverses entitats en el mateix procediment per ser gestionades inequívocament per aquesta Oficina per totes aquelles entitats adherides, sol·licitem d'aquesta Autoritat una ampliació del termini per recopilar la informació i notificar al ciutadà amb la documentació relativa al seu dret d'accés, tot atenent que la documentació està actualment a la seva disposició mitjançant el visualitzador de La Meva Salut."

6.- En data 21/08/2019 va tenir entrada nou escrit del DPD de Salut, mitjançant el qual aportava com a annex 1 un llistat corresponent a la "traçabilitat" referida a l'ús de l'aplicatiu SAP-ARGOS per part de l'Hospital Comarcal del Pallars i l'Hospital Universitari de Santa Maria, de Lleida.

7.- En data 8/10/2019 la persona reclamant va presentar un nou escrit davant l'Autoritat, mitjançant el qual posava de manifest el següent:

"Tal com recull la mateixa resolució del Delegat de Protecció de Dades de Salut -que adjunto- no s'han respectat, per cap de les dues entitats, els terminis legals de resposta.

2.- Tampoc es respecten els terminis dels quals es demanava informació, que eren: des del 2012 fins al gener de 2019. 3.- No se m'ha facilitat cap informació envers l'Hospital de la Seu d'Urgell. 4. És absolutament fals que tots els accessos a la meua Història Clínica hagin estat justificats. 5. Pel que fa a la informació recollida en els documents facilitats per GSS: a) Les úniques atencions que he requerit de l'Hospital Universitari de Santa Maria són: Dues visites del Dr. (...)(...), una visita del Dr. (...)(...) -(...)(...)- i la pràctica d'(...) per part del Dr. (...)(...). No sé a què responen la resta d'accessos. b) Les atencions que he rebut a l'Hospital (...) poden ser 4-5 visites al Servei (...)(...), 3-4 visites per part del Dr. (...)(...) i la pràctica d'una prova (...)(...). No sé a què responen la resta d'accessos. 6.- Pel que fa a la informació recollida en els documents facilitats per l'ICS: a) Mai he estat a

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

l'ABS de Cap Pont i, per tant, mai he requerit assistència per part d'aquest, ni facultativa, ni d'infermeria, ni dels serveis administratius, ni cap altra. b) Mai he estat al Consultori Mèdic de Guissona, per tant, mai he requerit assistència per part d'aquest, ni facultativa, ni d'infermeria, ni dels serveis administratius, ni cap altra. c) Mai he requerit assistència per part de l'ABS de Tremp, ni facultativa, ni d'infermeria, ni dels serveis administratius, ni cap altra. d) Mai he estat al CAP (...) i, per tant, mai he requerit assistència per part d'aquest, ni facultativa, ni d'infermeria, ni dels serveis administratius, ni cap altra. e) Mai he estat al Consultori Local d'Alpicat i, per tant, mai he requerit assistència per part d'aquest, ni facultativa, ni d'infermeria, ni dels serveis administratius, ni cap altra. f) Mai he estat al CUAP de Lleida i, per tant, mai he requerit assistència per part d'aquest, ni facultativa, ni d'infermeria, ni dels serveis administratius, ni cap altra. g) Mai he requerit assistència per part del CAP (...), ni facultativa, ni d'infermeria, ni dels serveis administratius, ni cap altra. h) Consten 4 accessos del dia 21 de gener del 2019 sense registre des d'on s'han realitzat. i) (...), va deixar de ser el meu CAP assignat des d'almenys el 09 de maig de 2017. No entenc per què surten accessos a la meva història clínica amb dades posteriors. j) Als registres consten sigles que no sé el que signifiquen. La Llei observa clarament que les dades facilitades han de ser llegibles i intel·ligibles per part del sol·licitant. k) Tot i saber que la Llei permet la no facilitació de les dades dels professionals que han accedit a la història clínica sí que estaria bé poder saber, almenys, des de quins serveis mèdics, d'infermeria, administratius o qualsevol altre, s'ha realitzat l'accés. D'altra forma, aquest sol·licitant no pot saber si els accessos han estat legítims i/o autoritzats.”

8.- En data 9/10/2019 la persona reclamant va presentar un darrer escrit davant l'Autoritat, mitjançant el qual posava de manifest el següent:

“(...)1.- És necessari precisar l'abast de la meva reclamació inicial la qual, no tan sols es referia als accessos a la meva història clínica, sinó, també, a la resta d'informació a la qual es fa referència al meu escrit, com ara: sol·licitud d'una còpia de la meva història clínica i de la resta de dades i informació relacionada amb l'article 15 del RGPD. 2.- Desisteixo de la part de la reclamació que fa referència a la Fundació Sant Hospital de la Seu d'Urgell (...).”

Junt amb aquest darrer escrit, aportava còpia de la resolució de 9/09/2019 de l'oficina del delegat de protecció de dades de Salut, per la qual s'estima parcialment la reclamació formulada per la persona reclamant, i es reconeix el seu dret d'accés a la informació esmentada en el fonament de dret tercer de la resolució, en la qual s'assenyala el següent:

*“Antecedents
(...)”*

Quart.- L'Oficina del Delegat de Protecció de Dades de Salut ha donat trasllat als Responsables del tractament -Institut Català de la Salut (ICS) i Gestió de Serveis Sanitaris (GSS), per tal que aportin la documentació o efectuin les al·legacions que considerin oportunes per tal de donar resposta a la reclamació de referència.

Cinquè.- En data 9/07/2019 i 21/08/2019 respectivament, ha tingut entrada a l'Oficina del Delegat de Protecció de Dades de Salut, la documentació relativa al registre d'accessos on s'ha constatat, segons els Responsables respectius, que tots els accessos tant des del sistema informàtic e-Cap, com des de l'aplicatiu SAP ARGOS Assistencial han estat justificats.

(...)

Fonaments Jurídics

(...)

3. En relació amb la reclamació de la persona interessada cal tenir en compte que la Llei 21/2000, així com la Llei bàsica 41/2002, regulen un dret d'informació del pacient que pot considerar-se ampli, ja que es refereix a tot allò que afecta la salut del pacient, i a tot allò relacionat amb el tractament rebut per aquest. La Llei 21/2000 té per objecte determinar el dret del pacient a la informació concernent a la pròpia salut i a la seva autonomia de decisió (art. 1.a) Llei 21/2000. La mateixa llei afegeix, en relació amb l'abast del dret a la informació assistencial, que "la informació ha de formar part de totes les actuacions assistencials, ha d'esser verídica, i s'ha de donar de manera comprensible i adequada" als requeriments de cada pacient (art. 2.2 Llei 21/2000).

Des del punt de vista del principi de transparència, un cop coneguda per la persona interessada la identitat del responsable (i la identitat de qualsevol dels cessionaris de la informació) ja disposa d'elements per conèixer l'abast de les persones o categories de persones que podran tenir coneixement de la seva informació. I no és necessari per això identificar cadascun dels empleats del responsable del tractament o de l'entitat cessionària.

Per bé que, com ha quedat exposat, facilitar la informació referida als accessos del personal propi del centre a la HC, quan així ho reclama l'afectat, pot suposar un exercici de transparència, que estaria emparat per la legislació d'autonomia del pacient, i que pot comportar l'efecte positiu de transmetre a l'afectat un major grau de confiança en la bona praxi del centre, respecte al tractament que aquest ha realitzat de les dades de la HC.

En conclusió, el dret d'accés (art. 15 RGPD) no inclou l'obligació, per al Responsable, de comunicar la identitat de les persones concretes que, com a personal propi de l'entitat responsable del tractament, hagin pogut tenir accés a les dades personals del titular.

En aquests termes, la reclamació s'ha d'entendre parcialment estimada."

Fonaments de Dret

1.- És competent per resoldre aquest procediment la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, d'acord amb els articles 5.b) i 8.2.b) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

2.- En relació amb la normativa aplicable, l'article 15 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27/4, relatiu a la protecció de les persones físiques

pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes (en endavant, RGPD) determina el següent:

"1. L'interessat té dret a obtenir del responsable del tractament confirmació de si s'estan tractant dades personals que l'afecten, i si és així, té dret a accedir a aquestes dades i a la informació següent:

a) Les finalitats del tractament.

b) Les categories de dades personals de què es tracta.

c) Els destinataris o les categories de destinataris als quals s'han comunicat o es comunicaran les dades personals, en particular destinataris en tercers països o en organitzacions internacionals.

d) El termini previst de conservació de les dades personals. Si això no és possible, els criteris utilitzats per determinar aquest termini.

e) El dret a sol·licitar al responsable del tractament l'accés a les dades personals relatives a l'interessat, a rectificar-les o a suprimir-les, a limitar-ne el tractament o a oposar-s'hi, així com el dret a la portabilitat de les dades.

f) El dret a presentar una reclamació davant d'una autoritat de control.

g) Quan les dades personals no s'han obtingut de l'interessat, qualsevol informació disponible sobre el seu origen.

h) L'existència de decisions automatitzades, inclosa l'elaboració de perfils, a què es refereix l'article 22, apartats 1 i 4, i com a mínim en aquests casos, li ha de facilitar informació significativa sobre la lògica aplicada així com la importància i les conseqüències previstes d'aquest tractament per a l'interessat.

2. Quan es transfereixen dades personals a un tercer país o a una organització internacional, l'interessat té dret a ser informat de les garanties adequades relatives a la transferència, en virtut del que disposa l'article 46.

3. El responsable del tractament ha de facilitar una còpia de les dades personals objecte de tractament. Per qualsevol altra còpia que sol·liciti l'interessat, el responsable té dret a percebre un cànon raonable basat en els costos administratius. Quan l'interessat presenti la sol·licitud per mitjans electrònics, i tret que aquest sol·liciti que es faci d'una altra manera, la informació s'ha de facilitar en un format electrònic d'ús comú.

4. El dret d'obtenir còpia esmentat a l'apartat 3 no afecta negativament els drets i les llibertats dels altres."

Així mateix, sobre els drets contemplats als articles 15 a 22 de l'RGPD, l'article 12, apartats 3, 4 i 5 de l'RGPD estableix el següent:

"3. El responsable del tractament ha de facilitar a l'interessat informació relativa a les seves actuacions, si la sol·licitud s'ha fet d'acord amb els articles 15 a 22 i, en qualsevol cas, en el termini d'un mes a partir de la recepció de la sol·licitud. Aquest termini es pot prorrogar dos mesos més, en cas necessari, tenint en compte la complexitat i el nombre de sol·licituds. El responsable ha d'informar l'interessat de qualsevol d'aquestes pròrrogues en el termini d'un mes a partir de la recepció de la sol·licitud, indicant els motius de la dilació. Quan l'interessat presenti la sol·licitud per

mitjans electrònics, sempre que sigui possible la informació s'ha de facilitar per aquests mateixos mitjans, tret que l'interessat sol·liciti que es faci d'una altra manera.

4. Si el responsable del tractament no tramita la sol·licitud de l'interessat, sense dilació i com a màxim al cap d'un mes l'ha d'informar de la recepció de la sol·licitud, de les raons de la seva no actuació i de la possibilitat de presentar una reclamació davant d'una autoritat de control i d'exercir accions judicials.

5. La informació facilitada en virtut dels articles 13 i 14, així com qualsevol comunicació i actuació realitzada en virtut dels articles 15 a 22 i 34, ha de ser gratuïta. Si les sol·licituds són manifestament infundades o excessives, especialment a causa del seu caràcter repetitiu, el responsable del tractament pot:

a) Cobrar un cànon raonable, d'acord amb els costos administratius que s'han afrontat per facilitar la informació o la comunicació, o per dur a terme l'actuació sol·licitada.

b) Negar-se a actuar respecte de la sol·licitud.

El responsable del tractament ha de suportar la càrrega de demostrar el caràcter manifestament infundat o excessiu de la sol·licitud.”

A banda de la regulació anterior, en el cas que aquí s'analitza també cal tenir en consideració la normativa sanitària aplicable. En concret, la Llei estatal bàsica 41/2002, de 14 de novembre, d'Autonomia del Pacient (en endavant, Llei 41/2002) estableix al seu article 18 el dret d'accés a la història clínica en els termes següents:

“Drets d'accés a la història clínica

1. El pacient té el dret d'accés, amb les reserves que assenyala l'apartat 3 d'aquest article, a la documentació de la història clínica i a obtenir còpia de les dades que hi figuren. Els centres sanitaris han de regular el procediment que garanteixi l'observança d'aquests drets.

2. (...).

3. El dret a l'accés del pacient a la documentació de la història clínica no es pot exercir en perjudici del dret de terceres persones a la confidencialitat de les dades que hi consten recollides en interès terapèutic del pacient, ni en perjudici del dret dels professionals que participen en la seva elaboració, que poden oposar al dret d'accés la reserva de les seves anotacions subjectives.

4. (...)

Per la seva banda, l'article 13 de la Llei catalana 21/2000, de 29 de desembre, d'Autonomia del Pacient i Drets d'Informació i Documentació Clínica (en endavant, Llei 21/2000) determina el següent:

“Drets d'accés a la història clínica

1. Amb les reserves assenyalades a l'apartat 2 d'aquest article, el pacient té dret a accedir a la documentació de la història clínica descrita per l'article 10, i a obtenir una còpia de les dades que hi figuren. Correspon als centres sanitaris regular el procediment per a garantir l'accés a la història clínica.

2. El dret d'accés del pacient a la documentació de la història clínica mai no pot ésser en perjudici del dret de tercers a la confidencialitat de les dades

d'aquests que figuren en l'esmentada documentació, ni del dret dels professionals que han intervingut en l'elaboració d'aquesta, que poden invocar la reserva de llurs observacions, apreciacions o anotacions subjectives.

3. El dret d'accés del pacient a la història clínica es pot exercir també per representació, sempre que estigui degudament acreditada.”

A l'últim, l'article 16 de la Llei 32/2010, referent a la tutela dels drets previstos per la normativa sobre protecció de dades personals, disposa el següent:

“1. Les persones interessades a les quals es denegui, en part o totalment, l'exercici dels drets d'accés, de rectificació, de cancel·lació o d'oposició, o que puguin entendre desestimada llur sol·licitud pel fet de no haver estat resolta dins el termini establert, poden presentar una reclamació davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

2. L'Autoritat Catalana de Protecció de Dades ha de resoldre expressament sobre la procedència o improcedència de la reclamació a què fa referència l'apartat 1 en el termini de sis mesos, amb l'audiència prèvia de la persona responsable del fitxer i també de les persones interessades si el resultat del primer tràmit d'audiència ho fa necessari. Un cop transcorregut aquest termini, si l'Autoritat no ha notificat la resolució de la reclamació, s'entén que ha estat desestimada.

3. La resolució d'estimació total o parcial de la tutela d'un dret ha d'establir el termini en què aquest s'ha de fer efectiu.

4. Si la sol·licitud d'exercici del dret davant de la persona responsable del fitxer és estimada, en part o totalment, però el dret no s'ha fet efectiu en la forma i els terminis exigibles d'acord amb la normativa aplicable, les persones interessades poden posar-ho en coneixement de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades perquè es duguin a terme les actuacions sancionadores corresponents.”

3.- Exosat el marc normatiu aplicable, a continuació escau analitzar si les entitats responsables dels tractaments als quals es referí la persona reclamant en la seva sol·licitud d'accés, van resoldre i notificar, dins el termini previst per la normativa aplicable, el dret d'accés exercit per la persona reclamant, ja que precisament el motiu de queixa de la persona que inicià el present procediment de tutela de drets era el fet de no haver obtingut resposta dins del termini previst a l'efecte.

3.1. Pel que fa a la identitat dels responsables dels tractaments, escau precisar el següent:

- L'Institut Català de la Salut (ICS), empresa pública adscrita al CatSalut, és l'entitat responsable dels tractaments de dades de l'HC de la persona reclamant, efectuats a través de l'aplicatiu e-CAP des dels centres d'atenció primària de Lleida següents: ABS Capped, CAP Eixample, CUAP Lleida, CAP Primer de maig, CAP Onze de

Setembre. I també dels tractaments de dades efectuats a través de aplicatiu SAP-ARGOS des de l'Hospital Arnau de Vilanova, de Lleida.

- L'empresa pública Gestió de Serveis Sanitaris (GSS), adscrita al CatSalut, és l'entitat responsable dels tractaments de dades de l'HC de la persona reclamant, efectuats a través de l'aplicatiu e-CAP des dels centres d'atenció primària de Lleida següents: consultori local d'Alpicat i Cap Lleida Rural Nord. I també dels tractament de dades efectuats a través de aplicatiu SAP-ARGOS des de l'Hospital Comarcal del Pallars i l'Hospital Universitari de Santa Maria, de Lleida.
- La Fundació Sant Hospital (en endavant, la Fundació), que forma part del SISCAT, és l'entitat responsable dels tractaments de dades de l'HC de la persona reclamant, efectuats a través de l'aplicatiu SAP-ARGOS des de l'Hospital Fundació Sant Hospital de la Seu d'Urgell. Atès que mitjançant escrit de data 09/10/2019 la persona reclamant ha desistit de la part de la seva reclamació que fa referència a l'eventual desatenció del dret d'accés per part d'aquesta entitat, la present resolució no conté un pronunciament sobre l'actuació de la Fundació.
- El Departament de Salut és el responsable dels tractaments de dades de la persona reclamant que figuren a l'HC3. Atès que del contingut de la sol·licitud d'accés no s'infereix que la persona reclamant hagués sol·licitat l'accés a l'HC3, tampoc s'efectua cap pronunciament sobre la part de la resposta donada pel CatSalut -per compte del Departament de Salut- referent a l'HC3. Qüestió diferent són les comunicacions de dades efectuades a l'HC3 pels centres de salut de l'ICS i del GSS abans esmentats, que sí formen part del dret d'accés exercit per la persona reclamant, tal com s'exposarà més endavant, però que en tot cas és informació que ha de proporcionar el responsable del tractament que efectuà les comunicacions de dades, és a dir, l'ICS o l'empresa GSS.

3.2. Pel que fa al compliment del termini legalment establert per donar resposta a la sol·licitud d'accés, consta acreditat a les actuacions que en data 1/02/2019 va tenir entrada al Departament de Salut un escrit de la persona aquí reclamant, mitjançant el qual exercia el seu dret d'accés. Cal fer notar que la persona reclamant va adreçar el seu primer escrit d'1/02/2019 a la Conselleria del Departament de Salut, i els posteriors on reiterava i precisava la seva sol·licitud els va adreçar a la Gerència d'Atenció Ciutadana del CatSalut. De manera que no va presentar la sol·licitud d'accés davant l'ICS i GSS, empreses davant les quals, d'entrada, calia haver presentat sengles sol·licituds d'accés, ja que són les responsables dels tractaments, i per tant les entitats obligades a donar resposta a la sol·licitud d'accés que presentà el reclamant.

Ara bé, el fet que tant l'ICS com l'empresa GSS formen part del CatSalut, i aquest del Departament de Salut, així com que la sol·licitud d'accés tenia per objecte nombrosos centres de salut i que estava formulada en uns termes oberts (atès que una part de la seva sol·licitud es referia a la identitat de les persones que havien accedit a la seva història clínica, entre les que podrien incloure's centres aliens a l'ICS i GSS), explicaria

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

que la sol·licitud s'hagués adreçat finalment davant el CatSalut, entitat que té encomanada la gestió i administració dels centres que té integrats, entre ells l'ICS i GSS (art. 7.1.c de la Llei 15/1990, de 19 de juliol, d'ordenació sanitària de Catalunya). Val a dir que el CatSalut estava obligat a remetre la sol·licitud d'accés a l'ICS i a l'empresa GSS, d'acord amb el previst a l'article 12.1 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (LPAC).

D'acord amb l'article 12.3 RGPD, el responsable del tractament ha de resoldre i notificar la petició d'accés en el termini màxim d'un mes a comptar de la data de recepció de la sol·licitud. Doncs bé, ni l'ICS ni GSS han acreditat haver donat resposta a la persona reclamant en el termini d'un mes, ni haver comunicat al reclamant les dues pròrrogues d'aquest termini que també preveu aquest article i apartat. És cert que el còmput d'aquest termini màxim en procediments iniciats a instància de part –com és el cas- s'inicia des de la data en què la sol·licitud va tenir entrada en el registre de l'òrgan competent per a la seva tramitació, i l'Autoritat desconeix la data concreta, si més no pel que fa a GSS. No obstant, pel que a l'ICS, figura a les actuacions un ofici de data 03/04/2019 de la Gerència Territorial de Lleida, referit a la traçabilitat de la història clínica de la persona reclamant, adreçat a l'Àrea d'Atenció a la Ciutadania de l'ICS, on s'esmenta una petició formulada per aquesta Àrea de data 14/03/2019, que posa de manifest que l'ICS va tenir coneixement de la sol·licitud d'accés formulada per la persona reclamant com a mínim des del 14/03/2019. De manera que el termini d'un mes s'acabaria el 13/04/2019. I pel que fa a GSS, de la documentació aportada només figura una data, 05/08/2019, en la que l'oficina del delegat de protecció de dades de Salut els hauria remès la sol·licitud d'accés de la persona reclamant. De manera que el termini d'un mes s'acabaria el 04/09/2019.

Segons es desprèn de la documentació aportada per la persona reclamant en data 09/10/2019 davant l'Autoritat, aquesta persona no hauria rebut resposta fins al 9/09/2019 (o en una data posterior propera a aquesta), en què el director de l'oficina del delegat de protecció de dades de Salut ha dictat resolució parcialment estimatòria de la reclamació presentada per l'aquí reclamant, la qual resolució conté, alhora, la resposta a la seva sol·licitud d'accés.

En conseqüència, procedeix l'estimació de la reclamació, que es fonamentava en la manca de resposta dins de termini a la sol·licitud d'exercici del dret d'accés. Això sens perjudici del que es dirà a continuació quant al fons de la reclamació.

4.- Una vegada exposada la normativa aplicable, convé analitzar si la resposta donada per l'ICS i GSS a la sol·licitud d'accés formulada per la persona reclamant s'ajusta als preceptes transcrits al fonament de dret segon, o no, tal com assevera la persona aquí reclamant. A continuació es dona resposta de manera separada en funció del seu objecte.

4.1. Sobre la sol·licitud d'una còpia de la història clínica.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

Pel que fa a la sol·licitud d'accés a l'HC, cal precisar que mitjançant escrit presentat en data 09/10/2019 davant l'Autoritat, la persona reclamant ha precisat que la seva reclamació per desatenció del dret d'accés també es refereix a aquesta qüestió, és a dir, al fet de no haver rebut una còpia de la seva HC.

Al respecte, en el tràmit d'audiència el delegat de protecció de dades de l'ICS i GSS va manifestar per escrit entrat a l'Autoritat en data 05/08/2019, que *“interessat té a la seva disposició mitjançant el visualitzador de La Meva Salut (...) accés a la informació a la qual fa referència tal i com disposa l'article 13.2 de la LPODGDD”*.

La resposta no pot rebre favorable acollida. L'adreça web assenyalada correspon a l'HC3, i aquesta no conté totes les dades de salut dels pacients de la sanitat pública catalana, entre ells l'aquí reclamant, sinó només una part. Sobre el contingut de l'HC3 el mateix web La Meva Salut conté un apartat de preguntes freqüents - <https://lamevasalut.gencat.cat/web/cps/preguntes-freqüents->, en el qual s'informa del següent (el subratllat és nostre):

“Quan els professionals sanitaris introdueixen dades a les vostres històries clíniques del centre en què us atenen, mitjançant un sistema automatitzat, les dades més importants s'incorporen a un repositori de dades i es publiquen a la vostra història clínica compartida (HC3) i des d'aquell moment, són visibles a La Meva Salut perquè les pugueu consultar.

D'altra banda, del contingut de l'escrit que la persona reclamant ha presentat davant l'Autoritat en data 09/10/2019, es desprèn amb claredat que, si més no fins a aquesta data, la persona reclamant no hauria rebut còpia de la seva HC. I finalment la resolució de data 09/09/2019 del director de l'oficina del DPD tampoc fa cap menció a aquesta part de la sol·licitud. En conseqüència, quant al fons també cal estimar la reclamació pel que fa a la sol·licitud d'accés a la història clínica.

4.2. Sobre la sol·licitud d'accés a l'altra informació prevista a l'article 15 RGPD.

Una resposta semblant cal donar a la part de la reclamació referida a la desatenció de la sol·licitud d'accés a la informació que preveu l'article 15 RGPD (finalitats del tractament, categories de dades que es tracten, destinataris, termini de conservació, etc.). En el tràmit d'audiència, l'ICS i GSS no han acreditat haver proporcionat aquesta informació a la persona reclamant, respecte de la desatenció de la qual aquest ha precisat que també es queixava. I finalment la resolució de data 09/09/2019 del director de l'oficina del DPD tampoc fa cap menció a aquesta part de la sol·licitud. En conseqüència, quant al fons també cal estimar la reclamació pel que fa a la sol·licitud d'accés a l'altra informació que preveu l'article 15 RGPD.

4.3. Sobre la sol·licitud d'accés a la identitat de les persones que han accedit a la història clínica.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

En data 01/02/2019 la persona reclamant va sol·licitar: *“dades d’identificació del tots els professionals, sanitaris i no sanitaris, que han accedit a les dades del seu historial clínic/mèdic, tant des de l’aplicació E-CAP [ICS] com des de l’aplicació SAP-ARGOS Assistencial [Gestió de Serveis Assistencials, Hospital Universitari de l’Arnau de Vilanova, Hospital Universitari de Santa Maria, Hospital Comarcal del Pallars, etc], especificant, tant el seu nom, com la data d’accés al seu historial clínic, des de l’any 2012 fins a la data d’avui [30/01/2019].”*

Al respecte, de la resolució de data 09/09/2019 del director de l’oficina del DPD de Salut s’infereix que, pel que fa a aquesta qüestió, l’ICS i GSS han estimat parcialment la sol·licitud d’accés formulada per la persona reclamant, pel que fa a la identitat dels centres de salut a qui s’han comunicat dades de la persona reclamant, però no pel que fa a la identitat de les persones físiques (assistencials o d’administració i gestió) que han accedit a la seva història clínica, ja sigui des de centres de l’ICS o GSS, com des dels centres als que s’han comunicat les dades (en essència, aquells que han accedit a l’HC3).

En la resolució del DPD de Salut esmentada, es fa al·lusió al criteri consolidat de l’Autoritat al respecte d’aquesta qüestió i que s’ha exposat en diversos dictàmens, i també en resolucions dictades arran reclamacions amb idèntic objecte, i que aquí es manté. És per això que s’avança que en aquesta qüestió la reclamació no pot prosperar, si bé cal fer una puntualització, ja que, tal com s’exposa, hi ha certa informació sobre determinats accessos que sí formen part del dret d’accés, i que per tant l’ICS i GSS hauria de proporcionar.

La informació relativa als accessos efectuats a la història clínica, com pot ser la data de l’accés, la categoria professional de la persona usuària que hi accedeix, el mòdul o informació a la qual s’hauria accedit, etc., no forma part del dret d’accés previst a l’article 15 de l’RGPD, que s’ha transcrit al fonament de dret 2n.

Tampoc forma part del dret d’accés previst a l’article 15 de l’RGPD, la informació referent a la identitat de les persones usuàries que hi han accedit. Així, no es pot reconèixer el dret de la persona aquí reclamant a accedir a la identitat de les persones usuàries de l’ICS i de GSS que han accedit a la seva història clínica. Aquest criteri mantingut per aquesta Autoritat de control ha estat confirmat per la jurisprudència en diverses sentències, que si bé es referien a l’article 15 de la LOPD, són plenament aplicables a l’article 15 de l’RGPD. És el cas, per exemple, de la sentència dictada per l’Audiència Nacional el 26/02/2014, on es determina el següent: *“debe destacarse que solicitud de acceso a información formulada por la aquí demandante ante el Ministerio de Hacienda y Administraciones Públicas es ajena al contenido del derecho de acceso a datos personales que reconoce al titular de tales datos el artículo 15 de la LOPD, pues va dirigida a obtener información sobre la identidad de los funcionarios o servidores públicos que pudieran haber accedido a los datos personales de la actora, presumiendo que pudieran haberlos cedido a terceros. Por consiguiente, no tiene por objeto la obtención de información de sus datos de carácter personal sometidos a tratamiento, del origen de tales datos y de las comunicaciones realizadas o que se prevén hacer de los mismos por el responsable de fichero, sino acerca de los datos de identidad de aquellos empleados públicos*

pertenecientes a la organización administrativa del responsable del fichero que hubieran accedido a los mismos, que no quedan comprendidos en el derecho de acceso reconocido al titular de datos personales y configurado legalmente en los términos expresados”.

En canvi, sí forma part del dret d'accés la informació referent a les comunicacions de dades efectuades o previstes, ja que així ho preveu l'article 15.1.c) de l'RGPD.

És a dir, els eventuais accessos que s'haguessin efectuat a l'HC d'un centre del qual n'és responsable l'ICS o GSS, per part d'una tercera persona o entitat aliena a l'ICS o a GSS - com seria el cas dels professionals d'altres centres sanitaris aliens que haguessin pogut accedir a l'ECAP o a SAP-ARGOS- si que comportarien una comunicació de dades en els termes de l'article 15 de l'RGPD, ja que aquestes eventuales consultes efectuades per terceres entitats encaixaria en el concepte de *“destinatari o categories de destinatari a qui se'ls van comunicar o se'ls comunicaran les dades personals, en particular destinatari en tercers països o organitzacions internacionals”*, que sí forma part, com s'ha dit, del dret d'accés regulat a l'art. 15 de l'RGPD, en la qual el destinatari seria el centre al qual està adscrit el professional qui hi hauria accedit, i consegüentment tal informació sobre la comunicació de dades a un tercer forma part del dret d'accés i cal informar al respecte. Aquest seria el cas també de l'eventual integració de dades de l'HC que consta a la base de dades de l'e-CAP i de SAP-ARGOS Assistencial en el fitxer de l'HC3.

A tot el que s'ha assenyalat fins aquí sobre l'abast del dret d'accés de l'RGPD, cal afegir també una menció a la regulació del dret d'accés a la història clínica que preveu la normativa sanitària transcrita al fonament de dret anterior, i que, com s'ha avançat, no reconeix tampoc el dret del pacient a conèixer la identitat dels professionals que han accedit a la seva història clínica. Ara bé, la dita normativa sí contempla la identificació dels professionals que intervenen en l'assistència sanitària del pacient. En concret, l'art. 13.1 de la Llei 21/2000 estableix que *“Amb les reserves assenyalades a l'apartat 2 d'aquest article, el pacient té dret a accedir a la documentació de la història clínica descrita per l'article 10 (...)”*, i l'art. 10 assenjala que forma part de la història clínica, entre d'altres, la informació referent a la identitat del *“metge responsable del malalt”* (Art. 10.1a), *“els fulls d'interconsulta”* (Art. 10.1.b), i també preveu que *“A les històries clíniques hospitalàries, en què sovint participen més d'un metge o d'un equip assistencial, hi han de constar individualitzades les accions, les intervencions i les prescripcions fetes per cada professional”*(art. 10.2). La persona ara reclamant tindria dret doncs a accedir a aquesta informació relativa als professionals que han intervingut en la seva assistència sanitària.

En conclusió, es pot assenyalar que el dret d'accés de l'ara reclamant no abasta la informació referent a la identitat dels professionals que han accedit a la seva història clínica, però sí que abasta la informació sobre els centres sanitaris des dels quals haurien pogut accedir a les dades que consten al fitxer de pacients de l'ICS i de GSS, i també la comunicació de dades efectuada amb motiu de la integració de les dades a l'HC3, així com qualsevol altra comunicació de dades que s'hagués efectuat a un tercer.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

Doncs bé, la resolució de data 09/09/2019 de l'oficina del DPD de Salut que ha aportat la persona reclamant davant l'Autoritat, aniria acompanyada d'un annex 1 comprensiu d'uns llistats corresponents als registres d'accessos a l'HC de la persona reclamant, efectuats des del 02/02/2017 fins el 28/01/2019 des dels centres adscrits a l'ICS, així com els efectuats des del 09/10/2012 fins el 18/09/2018 des dels centres adscrits a GSS. A això caldria afegir un llistat que Departament de Salut va remetre a la persona reclamant junt amb un escrit de data 25/03/2019, que correspondria als accessos a l'HC3 efectuats en data 01/09/2018 des del CAP Salou.

Aquests llistats inclouen informació sobre el centre de salut des del qual s'ha accedit, la data de l'accés i, pel que fa al llistat dels accessos a través de l'ECAP, també figura un camp ("pantalla") que sembla que il·lustraria sobre l'actuació que motivaria l'accés i la informació consultada, especificant els accessos a l'HC3.

Pel que fa al compliment del deure d'informar sobre les comunicacions efectuades, el lliurament dels llistats esmentats podrien considerar-se suficients, atès que inclouen més informació que la sol·licitada. Això, sempre que la informació que conté resulti intel·ligible per la persona interessada (art. 12.1 RGPD). Sobre això, no és sobrer afegir que resultaria més entenedor que el llistat remarqués aquells accessos que constitueixen pròpiament una comunicació de dades.

Pel que fa als intervals de temps a que es limiten els llistats lliurats, que en part és inferior al que assenyala la persona reclamant en la seva sol·licitud d'accés, escau manifestar que, si bé la normativa vigent no requereix la conservació del registre d'accessos en un interval de temps tant ampli com el que sol·licita la persona reclamant, per al cas que la informació lliurada referent als accessos que constitueixen una comunicació de dades sigui menor a la sol·licitada, per motiu que la sol·licitada s'ha suprimit, cal especificar-ho en la resposta a la persona reclamant, motivació que tampoc consta a les actuacions que s'hagi proporcionat a la persona reclamant.

D'acord amb l'exposat, pel que fa a la part de la reclamació referida a la desatenció del dret d'accés a la informació de la persona reclamant referent a la identitat de les persones que havien accedit a la seva HC des dels centres i aplicatius esmentats, procedeix estimar la reclamació únicament pel que fa a la informació referent a les comunicacions de dades efectuades, ja que, si bé els entitats reclamades han lliurat informació al respecte, no ha estat fins a la tramitació del present procediment de tutela que les entitats reclamades l'han lliurada. I pel que fa a la informació referent a la identitat de les persones que hi han accedit, procedeix desestimar-la pels motius assenyalats.

5.- De conformitat amb allò establert als articles 16.3 de la Llei 32/2010 i 58.2.c) RGPD, en el cas d'estimació de la reclamació de tutela de drets s'ha de requerir al responsable del fitxer per tal que en el termini de 10 dies faci efectiu l'exercici del dret.

Pels motius assenyalats al fonament de dret tercer, procedeix requerir l'ICS i GSS el següent:

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

5.1) Pel que fa a l'ICS:

Procedeix requerir-lo per tal que, en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució, proporcioni a la persona aquí reclamant una còpia de la seva HC, i l'informi sobre la resta d'extrems previstos a l'article 15 RGPD (finalitats del tractament, categories de dades que es tracten, destinataris, termini de conservació, etc.), i en el mateix termini ho acrediti davant aquesta Autoritat.

També procedeix requerir-lo per tal que, en relació amb els llistats lliurats a la persona reclamant corresponents als accessos a les seves HC i HC3, se l'informi sobre les comunicacions de dades efectuades en els períodes sol·licitats que no figuren en els llistats que se li han lliurat. I per al cas que en aquests períodes sol·licitats no s'hagin efectuat comunicacions de dades, o bé que aquesta informació s'hagi suprimit, s'informi la persona reclamant sobre aquest extrem.

5.2) Pel que fa a GSS:

Procedeix requerir-lo per tal que, en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució, proporcioni a la persona aquí reclamant una còpia de la seva HC, i l'informi sobre la resta d'extrems previstos a l'article 15 RGPD (finalitats del tractament, categories de dades que es tracten, destinataris, termini de conservació, etc.), i en el mateix termini ho acrediti davant aquesta Autoritat.

També procedeix requerir-lo per tal que, en relació amb els llistats lliurats a la persona reclamant corresponents als accessos a les seves HC i HC3, se l'informi sobre les comunicacions de dades efectuades en els períodes sol·licitats que no figuren en els llistats que se li han lliurat. I per al cas que en aquests períodes sol·licitats no s'hagin efectuat comunicacions de dades, o bé que aquesta informació s'hagi suprimit, s'informi la persona reclamant sobre aquest extrem.

6.- Davant el darrer escrit que la persona reclamant ha presentat en data 09/10/2019 davant l'Autoritat, en el qual posa de manifest que nombrosos accessos a la seva història clínica efectuats des de diversos centres de salut de l'ICS no estarien justificats, esgrimint per a tal consideració que mai ha requerit assistència en aquests centres (*" ni facultativa, ni d'infermeria, ni dels serveis administratius, ni cap altra "*), es considera oportú obrir una fase d'informació prèvia a l'efecte de dilucidar si l'ICS i/o el Departament de Salut podrien haver comès una infracció de la normativa de protecció de dades, davant l'eventualitat que s'haguessin pogut efectuar accessos il·lícits a l'HC i l'HC3 de la persona reclamant.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- S'estima la reclamació de tutela formulada pel senyor (...)(...)contra l'Institut Català de la Salut i Gestió de Serveis Sanitaris, de l'Administració de la Generalitat, quant al fet d'haver donat resposta de forma tardana.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

Quant al fons, s'estima parcialment la reclamació, i es reconeix el dret d'accés al contingut de la història clínica, a la resta d'informació prevista a l'art. 15 RGPD, inclosa la referent a les comunicacions de dades efectuades, i es desestima la reclamació pel que fa a l'accés a la informació relativa a la identitat de les persones que hi han accedit.

Segon.- Requerir l'Institut Català de la Salut i Gestió de Serveis Sanitaris per tal que en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació d'aquesta resolució facin efectiu el dret d'accés exercit per la persona reclamant, en la forma assenyalada al fonament de dret 5è. Un cop s'hagi fet efectiu el dret d'accés, en el mateix termini de 10 dies les entitats reclamades hauran de donar-ne compte a l'Autoritat.

Tercer.- Obrir una fase d'informació prèvia a l'efecte de dilucidar si l'Institut Català de la Salut i/o el Departament de Salut han comès una infracció de la normativa de protecció de dades per haver-se produït accessos il·licits a l'HC i l'HC3 de la persona reclamant.

Quart.- Notificar aquesta resolució a l'Institut Català de la Salut, a Gestió de Serveis Sanitaris, i a la persona reclamant.

Cinquè.- Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat (www.apd.cat), de conformitat amb l'article 17 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa d'acord amb els articles 26.2 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades i 14.3 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, les parts interessades poden interposar, amb caràcter potestatiu, recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveu l'article 123 i següents de la Llei 39/2015 o bé interposar directament recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius de Barcelona, en el termini de dos mesos a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb els articles 8, 14 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

Igualment, les parts interessades poden interposar qualsevol altre recurs que considerin convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora,